

*На правах рукописи*

Гончарова Елизавета Викторовна

## **ДОГОВОРЫ В СФЕРЕ ЭЛЕКТРОЭНЕРГЕТИКИ РОССИИ**

**Специальность 12.00.03 – гражданское право;  
предпринимательское право; семейное право;  
международное частное право**

### **АВТОРЕФЕРАТ**

**диссертации на соискание ученой степени  
кандидата юридических наук**



Москва – 2010

Диссертация выполнена в Федеральном государственном образовательном учреждении высшего профессионального образования «Российская академия государственной службы при Президенте Российской Федерации» на кафедре правового обеспечения рыночной экономики.

Научный руководитель: доктор юридических наук, профессор  
**Зайцев Владимир Васильевич**

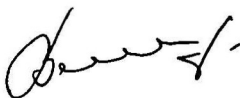
Официальные оппоненты: доктор юридических наук, профессор,  
**Губин Евгений Парфирьевич**  
кандидат юридических наук,  
**Смола Анна Александровна**

Ведущая организация: **Академия народного хозяйства при  
Правительстве Российской Федерации**

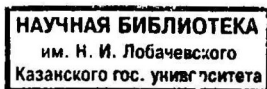
Защита состоится 02 июля 2010г., в 10.00 час. на заседании Диссертационного Совета Д 502.006.15 ФГОУ ВПО «Российской академии государственной службы при Президенте Российской Федерации» по адресу: 119606, г. Москва, пр-т Вернадского, дом 84, ауд. 2283.

С текстом диссертации можно ознакомиться в библиотеке РАГС.  
Автореферат разослан: «02» июня 2010 г.

Ученый секретарь  
Диссертационного Совета



**В. В. Зайцев**



НАУЧНАЯ БИБЛИОТЕКА КГУ



0000609459

## ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ДИССЕРТАЦИОННОЙ РАБОТЫ

**Актуальность темы диссертационного исследования** обусловлена обстоятельствами теоретического и практического характера. Эффективное функционирование электроэнергетики является основой благополучной жизнедеятельности граждан и перспективного развития промышленных и иных отраслей экономики России. Реформа электроэнергетического комплекса заимствовала опыт зарубежных государств. Ни одна из моделей, созданных иностранными государствами, не была в чистом виде применена в российской действительности.

Цели реформирования достигаются, прежде всего, путем подразделения всех видов деятельности, осуществляемых в электроэнергетике, на две принципиально различные сферы: естественно-монопольную и потенциально конкурентную. К естественно-монопольным видам законом отнесены деятельность по оказанию услуг по передаче электрической энергии по сетям и по оказанию услуг по оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике. В данной области сохраняется государственный контроль, свойственный нормативному регулированию монопольных рынков. Производство (генерация) и сбыт электрической энергии и мощности, выполнение ремонтных работ, оказание сервисных и иных сопутствующих услуг является областью, где в полной мере применимы конкурентные механизмы. Основным принципом, распространяющимся на отношения сторон в потенциально конкурентной сфере, является принцип свободы гражданско-правовых отношений (ст. 1 ГК РФ).

Реализация электрической энергии (мощности) осуществляется в двух областях – оптовый рынок и розничные рынки. Государственный монополист ОАО РАО «ЕЭС России» был преобразован в компании целевой структуры отрасли.

Проведение реформы обеспечивалось принятием большого количества нормативных правовых актов, преобладающая часть которых представляет собой нормы подзаконного характера. Юридический приоритет по отношению к нормам Гражданского кодекса РФ был отдан положениям

специального законодательства. Государственные механизмы контроля в полном объеме сохранили свое значение только в сферах естественных монополий. В области генерации и продажи электрической энергии (мощности) законодательством предусмотрен поэтапный переход к полностью либерализованному рынку.

Система договоров, заключаемых в сфере электроэнергетического рынка, за последние годы существенно изменилась. Структурные экономические преобразования стали предпосылкой возникновения новых договорных форм. В частности, новеллой законодательства являются положения о договоре присоединения к торговой системе оптового рынка электрической энергии (мощности), договоре купли-продажи энергии. Изменились правовая природа и роль договоров, ранее известных гражданскому законодательству (договор энергоснабжения). Основным вектором влияния на систему договоров является подразделение всех видов деятельности на потенциально конкурентные (генерация и сбыт) и естественно-монопольные (передача энергии по электрическим сетям и оказание услуг по оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике). В законодательстве установлен запрет на предпринимательство одновременно в двух принципиально отличных областях, исключения из данного правила не влияют на общий характер правового регулирования.

Реформирование инициировало научный поиск новых подходов, были проведены монографические исследования правовой природы договоров рынка, накоплена и достаточная правоприменительная практика. В юридической литературе вопрос о классификации договоров, заключаемых в сфере электроэнергетики России, разработан недостаточно и относится к числу наиболее актуальных. Выбор темы диссертационной работы обусловлен тем, что системный подход к исследованию гражданско-правовых институтов является одним из приоритетных.

**Степень научной разработанности темы исследования.** Настоящая диссертационная работа в качестве теоретической основы применяет выводы, предложенные отечественными и зарубежными учеными-ци-



вилистами: М. М. Агарков, Т. Е. Абова, Е. В. Блинкова, В. В. Витрянский, О. А. Городов, Е.П. Губин, А. Д. Жанэ, Ю. Ю. Захаров, Н. И. Клейн, С. М. Корнеев, О. А. Красавчиков, П. Г. Лахно, В. Г. Нестолий, Л. А. Новоселова, Е. Л. Осипчук, В. Ф. Полондопуло, И. В. Редькин, С. А. Свирков, Б. М. Сейнароев, В. Л. Слесарев, А. М. Шафир, Л. И. Шевченко, В. Ф. Яковлев, В. Хоган (Hogan, William W) и другими.

Научная работа проводилась в условиях динамики нормативного материала и отсутствия устоявшейся правоприменительной практики. Большинство юристов справедливо замечали, что структура отношений находится на стадии становления. Это позволяло выявить только часть свойств системы отношений.

**Целью диссертационной работы** является анализ системы договоров, оформляемых участниками рынка электрической энергии, выявление ее устойчивых свойств, пробелов и недостатков правового регулирования. Договоры энергорынка рассматриваются в качестве составного элемента общей системы гражданско-правовых институтов. По итогам исследования предлагается классификация договорных форм, а также некоторые научно-практические рекомендации, направленные на совершенствование нормативного регулирования.

В соответствии с поставленной целью в работе решаются следующие **задачи**:

- 1) выявить взаимосвязь общественных отношений, сложившихся в реформированной отрасли электроэнергетики, и созданных договорных форм;
- 2) с применением системного подхода исследовать особенности структуры договорных отношений, сложившихся на рынке электрической энергии, закономерности, ее определившие;
- 3) провести сравнительный анализ классификаций договоров энергорынка, предложенных отечественными юристами, выявить их преимущества и недостатки;

4) научно обосновать позицию автора о базовом критерии классификации договоров, заключаемых в сфере электроэнергетики; применяя выбранные критерии и опираясь на принципы систематизации, предложенные юридической наукой (иерархия нормообразующих признаков, последовательность и непрерывность, соразмерность и другие), провести классификацию договоров;

5) выявить основные особенности договоров, заключаемых в естественно-монопольной сфере электроэнергетики, и соглашений, заключаемых в потенциально конкурентной области;

6) предложить теоретические понятия отдельных видов договоров, определить их правовую природу, место и роль в системе гражданско-правовых соглашений; обосновать точку зрения о возникновении в рамках гражданского права нового института – договора, направленного на реализацию энергии;

7) с применением принципов унификации и дифференциации исследовать современное законодательство, регулирующее деятельность участников в электроэнергетике; выявить недостатки и пробелы правового регулирования отношений сторон; предложить направления совершенствования законодательства.

**Объектом диссертационного исследования** выступают гражданско-правовые отношения, возникающие на рынке электрической энергии (мощности). В работе рассматривается современная система договоров, заключаемых субъектами энергорынка. Автором проводится сравнительный анализ научных классификаций, исследуется иерархия критериев, применяемых при систематизации договорных форм.

**Предмет диссертационного исследования** составляют нормативные правовые акты Российской Федерации, регламентирующие отношения участников рынка электрической энергии и мощности. В работе исследуются практические аспекты применения системного подхода к изучению юридического материала.

**Методологическую основу исследования** составляет диалектический подход. В работе использовались различные виды анализа в сочетании с функциональными и системно-структурным подходами, а также частнонаучные методы: исторический, аналитический, сравнительно-правовой и формально-юридический. При выявлении и описании структуры договорных отношений применялся прием классификации и систематизации гражданско-правовых институтов.

**Теоретической основой диссертационного исследования** являются труды отечественных правоведов в области общей теории права и отраслевых юридических наук. В различное время проблематика обязательств по энергоснабжению и энергетического права была предметом внимания таких авторов, как М. М. Агарков, Т. Е. Абова, Е. В. Блинкова, В. В. Витрянский, О. А. Городов, А. Д. Жанэ, Ю. Ю. Захаров, Н. И. Клейн, С. М. Корнесв, О. А. Красавчиков, П. Г. Лахно, В. Г. Нестолый, Е. Л. Осипчук, В. Ф. Полондопуло, И. В. Редькин, С. А. Свирков, Б. М. Сейнаров, А. М. Шафир, Л. И. Шевченко, В. Ф. Яковлев и других. В ходе подготовки диссертации были исследованы научные работы, посвященные общим вопросам гражданского права и системы гражданско-правовых институтов: М. И. Брагинского, С. Н. Братуся, В. В. Витрянского, С. Э. Жилинского, О. С. Иоффе, О. А. Красавчикова, Т. Н. Нешатаевой, Л. А. Новоселовой, И. Б. Новицкого, Е. А. Павлодского, Ю. В. Романца, В. Л. Слесарева, О. А. Рузаковой, Г. Ф. Шершеневича и других. Учтены теоретические положения, предложенные зарубежными исследователями, в частности, В. Хоганом (Hogan, William W.).

**Эмпирическую базу исследования** составили международные правовые акты. Конституция Российской Федерации, законодательство советского и российского периодов. Автором принимались во внимание правовые позиции, изложенные в судебных актах Высшего арбитражного суда Российской Федерации и материалах судебно-арбитражной практики.

**Научная новизна диссертационного исследования** определяется актуальностью дальнейшего совершенствования законодательства,

регулирующего оборот электрической энергии (мощности), и заключается в следующем. Автором проведено сравнительное исследование классификаций договорных форм, предложенных отечественными юристами, выявлены их положительные стороны и недостатки. Предложена авторская классификация договоров, заключаемых субъектами электроэнергетики. С применением принципов систематизации, предложенных в юридической литературе (иерархия нормообразующих признаков, последовательность и непрерывность, соразмерность и др.), изложена система договоров энергорынка. В диссертационном исследовании выявлены основные особенности договоров, заключаемых в естественно-монопольной сфере электроэнергетики, и соглашений, заключаемых в потенциально конкурентной области. Предложены теоретические понятия отдельных видов договоров, определена их правовая природа, место и роль в системе гражданско-правовых соглашений, обоснована точка зрения о возникновении в рамках гражданского права нового института – договора, направленного на реализацию энергии.

Научная новизна работы нашла свое отражение в следующих **основных положениях, выносимых на защиту:**

1. В результате проведенного автором исследования выявлены критерии классификации договоров в сфере электроэнергетики России: область осуществления деятельности (естественно-монопольная или потенциально конкурентная), направленность цели сторон, область реализации электрической энергии (оптовый или розничные рынки), сектор оптового рынка, субъектный состав договора, предмет договора и другие. Система договоров, оформляемых на рынке электроэнергии и мощности, отобрана с применением данных нормообразующих признаков.

2. В работе осуществлена следующая теоретическая классификация договоров, оформляемых на рынке электроэнергии и мощности:

1. Договоры, заключаемые субъектами в естественно-монопольной сфере электроэнергетики:

- договоры о выполнении работ и об оказании услуг с использованием объектов электроэнергетики;

- договоры об оказании услуг по обеспечению функционирования технологической и коммерческой инфраструктуры оптового рынка;

- договоры, заключаемые субъектами, осуществляющими деятельность в регионах, на территории которых функционируют технологически изолированные электроэнергетические системы.

II. Договоры, заключаемые субъектами в потенциально конкурентной сфере электроэнергетики:

- договоры, направленные на реализацию электрической энергии и мощности на оптовом рынке;

- договоры, направленные на реализацию электрической энергии на розничных рынках;

- договоры о выполнении ремонтных работ, а также об оказании эксплуатационных, сервисных, проектировочных и прочих услуг.

3. В диссертационной работе проанализированы особенности договоров, заключаемых участниками в естественно-монопольной сфере электроэнергетики. Автором предложено отнести к ним следующие юридические свойства:

- установление цены (стоимости) договора на уровне тарифа, утвержденного государственным органом;

- регламентация существенных условий договоров и порядка его заключения, в том числе утверждение для отдельных видов деятельности правил, обязательных для исполнения субъектами, и типовой формы соглашения;

- обязательность заключения договора для субъектов, оказывающих услуги в естественно-монопольной сфере. Соглашения квалифицируются как обязательный договор либо как публичный договор;

- установление оснований отказа в заключении договора, определение категории потребителей, подлежащей обязательному обслуживанию (или установление минимального уровня обеспечения потребителей);

- распространение на порядок заключения договора принципа недискриминационного доступа к услугам, оказываемым субъектами естественно-монопольной сферы;

- обязательность раскрытия условий договоров об оказании естественно-монопольных услуг, в том числе о тарифах, на уровне которых устанавливается их стоимость, а также типовых форм с указанием источника официального опубликования нормативного правового акта, регулирующего условия этих договоров.

4. Диссертационное исследование выявило признаки договоров, заключаемых в потенциально конкурентной сфере электроэнергетики. К ним отнесены:

- распространение на порядок заключения договора и определения его условий принципа свободы отношений сторон;

- установление перечня случаев, когда возможно применение государственного регулирования на оптовом и розничных рынках (например, при возникновении чрезвычайных ситуаций, ограничении или отсутствии конкуренции на рынке);

- установление особенностей соглашения, заключаемого с гарантирующим поставщиком. Договоры, оформляемые с данным субъектом, относятся к категории публичных.

5. В диссертационном исследовании обосновано отнесение договора о технологическом присоединении энергопринимающих устройств к электрическим сетям к группе соглашений, оформляемых в естественно-монопольной сфере электроэнергетики. Это подтверждено анализом порядка нормативного регулирования соглашения о техприсоединении: цена (стоимость) договора устанавливается на уровне тарифа, утвержденного государственным органом; регламентированы существенные условия договора и порядок его заключения; на порядок заключения соглашения распространяется принцип недискриминационного доступа к услугам, оказываемым субъектами естественно-монопольной сферы; установлены основания отказа в заключении договора и другие. Помимо этого, существует

объективный факт того, что прохождение этапа технологического присоединения к сетям является необходимой предпосылкой оказания услуг по передаче электрической энергии.

6. Исследование выявило особенности договора о присоединении к торговой системе оптового рынка электрической энергии (мощности): установление цены (стоимости) договора на уровне тарифа, утвержденного государственным органом; распространение на порядок заключения договора принципа недискриминационного доступа к услугам и другие. Правовые характеристики договора о присоединении к торговой системе оптового рынка совпадают с признаками договоров, заключаемых в естественно-монопольной сфере электроэнергетики. Порядок законодательного регулирования деятельности, направленной на обеспечение коммерческой инфраструктуры оптового рынка, а также ее фактические экономические характеристики, позволяют отнести ее к видам деятельности, осуществляемым в условиях естественной монополии.

7. В диссертационной работе обоснован вывод о том, что в результате реформы электроэнергетического законодательства обособился новый гражданско-правовой институт – договор, направленный на реализацию энергии (договор купли-продажи энергии). Системный анализ положений действующего законодательства позволил автору определить правовую природу договора купли-продажи энергии как самостоятельный вид договора купли-продажи. Соглашение относится к категории консенсуальных, возмездных и двусторонних. В исследовании предложено характеризовать договор купли-продажи энергии как родовой для его разновидностей, разграничиваемых по критериям предмета (вид энергии), области, в которой заключается соглашение (оптовый или розничные рынки), сектора оптового рынка, субъектного состава, порядка определения объема и цены продаваемой энергии и других критериев.

В диссертации аргументирована необходимость совершенствования законодательства об электроэнергетике, исходя из принципов унификации и дифференциации правового регулирования.

**Теоретическая значимость** диссертации обусловлена сформулированными в ней выводами и обобщениями, способствующими теоретическому осмыслению системы договорных отношений энергорынка, места и роли в системе отдельных договоров.

**Практическая значимость исследования** заключается в возможности использования выносимых на защиту положений и теоретических выводов диссертации для повышения качества принимаемых в Российской Федерации законодательных актов и совершенствования их интерпретации, а также в научно-исследовательской деятельности – при анализе современной структуры договорных отношений энергорынка России. Выявленные в процессе исследования особенности системы договоров могут быть положены в основу дальнейших исследований структуры гражданско-правовых отношений, складывающихся между субъектами рынка электроэнергетики, совершенствования действующего законодательства.

**Дидактическое значение диссертации.** Сделанные в работе выводы и обобщения могут быть учтены при совершенствовании учебного процесса в юридических вузах, применяться преподавателями при чтении лекций и проведении семинарских занятий по вопросам системы договорных отношений на электроэнергетическом рынке России. Кроме того, материалы диссертационного исследования могут использоваться студентами и слушателями в процессе подготовки научных докладов (сообщений), написании курсовых и дипломных работ.

**Апробация результатов исследования.** Диссертация подготовлена на кафедре правового обеспечения рыночной экономики Российской академии государственной службы при Президенте Российской Федерации. Здесь же проведены ее рецензирование и обсуждение. Диссертация в целом и представленные в ней проблемы, сделанные автором выводы и обобщения одобрены на заседаниях кафедры. Материалы диссертационного исследования отражены в четырех публикациях автора. Основные результаты диссертационного исследования являлись предметом выступлений автора на научно-практических конференциях.



**Структура работы.** Диссертация состоит из введения, списка используемых в тексте сокращений, трех глав, включающих семь параграфов, трех графических материалов, списка использованных источников и литературы.

## **ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ**

Во **Введении** обосновывается выбор темы диссертационного исследования, ее актуальность и степень научной разработанности, определяются цели и задачи исследования, раскрываются теоретические и методологические основы работы, аргументируются научная новизна и практическая значимость результатов исследования, а также формулируются основные положения, выносимые автором на защиту.

**Глава 1 «Классификация договорных отношений на энергетическом рынке Российской Федерации»** включает в себя три параграфа. В § 1 представлены основы правового регулирования современного рынка электрической энергии и мощности. Основной задачей реформы является создание полноценного конкурентного оптового рынка электрической энергии (мощности) и формирование эффективных розничных рынков. В естественно-монопольных видах деятельности (передача электроэнергии и оперативно-диспетчерское управление) сохраняется высокая доля государственного контроля. Генерирующие и сбытовые организации взаимодействуют на рынке с применением принципов конкуренции. Исключения, установленные законом из правила о запрете совмещения естественно-монопольных и потенциально конкурентных видов деятельности, не влияют на общий характер правовой регламентации.

Новшеством для российского энергорынка стало регулирование, основанное на принципах свободы договора и конкуренции между субъектами. До 1 января 2011 года продажа электрической энергии (мощности) должна быть доведена до 100 процентов электрической энергии и мощности всем категориям потребителей электрической энергии, за исключением объема электрической энергии (мощности), потребляемого населением по

договорам энергоснабжения и оказания населению коммунальных услуг в части электроснабжения.

Преобладающая часть регламентации рынка электрической энергии (мощности) осуществляется нормами подзаконного характера. Важнейшей особенностью является то, что значительная часть отношений между участниками оптового рынка электроэнергии (мощности) регулируется условиями договора о присоединении к торговой системе оптового рынка. Регламенты и правила, утверждаемые инфраструктурными организациями, являются обязательными для субъектов оптового рынка.

**В § 2 главы 1 рассмотрены общие принципы организации оптового рынка и розничных рынков электрической энергии (мощности).** Демонополизированный рынок электрической энергии (мощности) функционирует в двух областях – оптовый рынок и розничные рынки. В рамках оптового рынка действуют регулируемый сектор, сектор свободной торговли и сектор отклонений. Нормативными правовыми актами предусмотрен поэтапный переход от системы регулируемых договоров к полностью децентрализованному рынку энергии, в июле 2008 года был проведен первый конкурентный отбор мощности, в последующем предполагается запуск долгосрочного рынка мощности. В работе все субъекты оптового рынка подразделяются на две категории.

Центральным элементом системы конкурентных отношений на рынке электроэнергии являются розничные рынки, количество которых не ограничено. На уровне закона действует презумпция того, что если договор заключается вне системы договоров оптового рынка, то соглашение считается оформленным на розничном рынке. Другим необходимым признаком договорных отношений в данной области является участие в соглашении потребителя (бытового или промышленного). Наиболее значимой фигурой является гарантирующий поставщик: субъект специального правового статуса, функционирующий на закрепленной за ним территории. Соглашения, оформляемые между ним и потребителем, являются единственными публичными договорами в конкурентной сфере электроэнергетики. В

сфере розничных рынков в наибольшей степени реализован принцип свободы договора, содержание которого было подробно изучено профессором В. Ф. Яковлевым.

Опираясь на научные принципы систематизации, в § 3 Главы 1 автор проводит сравнительный анализ **классификаций договорных отношений на энергетическом рынке Российской Федерации**. Автор приходит к выводу о том, что классификации, предложенные известными цивилистами В. В. Витрянский, О. А. Городов, А. Д. Жанэ, Е. Л. Осипчук, С. А. Свирков, имеют большое теоретическое и практическое значение. Однако существующие группирования не выявляют всех свойств системы договоров, им присущи некоторые недостатки.

Юридическая наука выработала устойчивые признаки (критерии), которые могут быть положены в основу систематизации гражданско-правовых институтов, а также принципы проведения группирования. Кроме того, при проведении классификации должны учитываться экономические принципы взаимодействия участников энергоотрасли, а также свойство структурности производства, передачи и потребления электроэнергии как единого во времени и неразрывного по технологии процесса.

По итогам анализа особенностей экономического взаимодействия участников и законодательства автором предложено в качестве базового критерия применить сферу осуществления деятельности. То есть критерий заключения договора в естественно-монопольной либо в потенциально конкурентной областях. Группирование на последующих ступенях производится по признакам: направленность цели сторон, сфера реализации электрической энергии (оптовый рынок или розничные рынки), сектор оптового рынка, субъектный состав договора, предмет договора, другие.

Достижение основной цели реформы – создание свободного (конкурентного) рынка электроэнергии – осуществляется путем выделения из отрасли потенциально конкурентных видов деятельности. Свободным рынком признаны производство и сбыт электрической энергии (мощности), оказание ремонтных и сервисных услуг, рынок производных финансовых

инструментов. Сфера характеризуется сниженным до минимума объемом государственного регулирования. К естественно-монопольным видам деятельности законом отнесены передача и распределение электрической энергии по сетям, оперативно-диспетчерское управление. В данной области нецелесообразно применять рыночные механизмы регулирования, доля политического участия велика. Оптимальность правового оформления достигается при учете свойств экономических отношений, возникающих между участниками предпринимательской деятельности. Характер нормативного регулирования договоров, заключаемых в естественно-монопольной либо потенциально конкурентной сферах, принципиально различен.

Значимость исследования договоров как системы обязательств состоит из двух аспектов: правоприменительного и правотворческого. Правотворческий аспект системного подхода тесно связан с концепцией унификации и дифференциации правового регулирования. В завершение главы 1 автором представлена система соглашений, оформляемых на современном рынке электрической энергии (мощности) России.

**Глава 2 «Договоры, заключаемые в естественно-монопольной сфере электроэнергетики Российской Федерации»** включает в себя два параграфа, состоящие из пяти и трех частей соответственно. В § 1 главы 2 отображены и проанализированы договоры о выполнении работ и об оказании услуг с использованием объектов электроэнергетики.

В части 1.1 «Общие положения» на основе анализа нормативного материала и практики автором выявлены общие признаки правового регулирования договоров, заключаемых в естественно-монопольной сфере электроэнергетики. К таким юридическим особенностям соглашений относятся: установление цены (стоимости) договора на уровне тарифа, утвержденного государственным органом; установление законом существенных условий договоров, заключаемых в сфере электросетевого хозяйства, а также порядка заключения соглашения и некоторые другие. Цель нормативного регулирования заключается в обеспечении более эффективного

функционирования рынка, путем предоставления потребителю дополнительных механизмов защиты его прав. За некоторыми исключениями, обусловленными особенностями отдельных видов деятельности, выявленные в исследовании признаки свойственны всей группе договоров, заключаемых в естественно-монопольной сфере.

**В части 1.2 § 1 главы 2 «Договор об определении порядка использования объектов, входящих в ЕНЭС»** проанализированы его правовые особенности. Соглашение относится к категории консенсуальных, возмездных и двусторонних. В предмет договора включены действия организации по управлению ЕНЭС по осуществлению прав, исключенных законом из полномочий владельцев объектов электросетевого хозяйства. Существенные условия рассматриваемого соглашения определены Законом Об электроэнергетике и Постановлением Правительства РФ, порядок расчета стоимости договора устанавливается нормативным правовым актом. Для собственников и иных законных владельцев энергообъектов, относящихся к ЕНЭС, заключение договора является обязательным.

**В часть 1.3 § 1 главы 2 «Договор о технологическом присоединении энергопринимающих устройств к электрическим сетям»** включено его авторское определение. Соглашение является консенсуальным, возмездным и двусторонним, исполняется сторонами однократно. Нормативными правовыми актами договор об осуществлении технологического присоединения отнесен к разновидности договора возмездного оказания услуг. С. А. Свирков, О. А. Городов, А. Д. Жанэ и ряд других исследователей относят рассматриваемое соглашение к разновидности договора подряда либо к смешанному договору. По мнению автора, договор можно квалифицировать как смешанный, так как значительная часть обязанностей по подготовке сетей к техническому присоединению возложена на потребителя услуг.

Соглашению свойственны юридические признаки договора, заключаемого в естественно-монопольной сфере. Существенные условия соглашения установлены нормативным правовым актом, договор относится к

категории публичных. Размер платы за технологическое присоединение подлежит государственному регулированию. При необоснованном отказе или уклонении сетевой организации от заключения договора заинтересованное лицо вправе обратиться в суд с иском о понуждении к заключению договора и взыскании убытков, причиненных таким необоснованным отказом или уклонением.

**В части 1.4 § 1 главы 2 «Договор об оказании услуг по передаче электрической энергии по сетям»** изложены его основные правовые характеристики, приведено его нормативное определение. Договор является консенсуальным, возмездным и двусторонним. В работе проведено сравнение различных мнений о правовой природе отношений сторон. В частности, исследованы квалификация В. Ю. Синюгиным соглашения как договора аренды, точка зрения А. М. Шафир об отнесении договора об оказании услуг по передаче электроэнергии к виду договора перевозки. Однако сравнительный анализ законодательства, проведенный диссертантом, выявил иную конструкцию отношений сторон – отдельный вид договора об оказании услуг.

К особенностям рассматриваемого соглашения относится государственное регулирование цены естественно-монопольных услуг сетевой организации. Потребителю услуг гарантируется недискриминационный доступ к услугам по передаче электрической энергии. Законодательством соглашение отнесено к категории публичных договоров, для сетевой организации заключение договора является обязательным.

**В части 1.5 § 1 главы 2 «Договор о предоставлении межсистемных электрических связей»** автором рассмотрен порядок правового регулирования межсистемных электрических связей. Оформляемый сторонами договор является консенсуальным, возмездным и двусторонним. Правительство РФ вправе утвердить порядок предоставления межсистемных электрических связей, в том числе методику осуществления взаиморасчетов, связанных с урегулированием отношений по передаче электрической энергии. Это подтверждает отнесение данного соглашения к группе

договоров, заключаемых в естественно-монопольной сфере электроэнергетики.

**§ 2 главы 2 «Договоры об оказании услуг по обеспечению функционирования технологической и коммерческой инфраструктуры оптового рынка** посвящен изучению соглашений, обеспечивающих функционирование инфраструктуры оптового рынка электрической энергии (мощности). В часть 2.1 § 2 главы 2 включены **общие положения о договорах, обеспечивающих функционирование технологической и коммерческой инфраструктуры оптового рынка**. Технологическую инфраструктуру составляет деятельность по оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике, в том числе по обеспечению надежности функционирования электроэнергетики, а также передача электрической энергии по сетям, осуществляемая организацией по управлению ЕНЭС и территориальными сетевыми организациями. Коммерческая инфраструктура рынка представляет собой процесс организации оптовой торговли электрической энергией и мощностью, в том числе проведение взаиморасчетов между участниками.

Деятельность по созданию технологической инфраструктуры рынка и обеспечение коммерческой инфраструктуры имеет единую направленность и публичную значимость. В законодательстве к монопольным видам деятельности отнесено оперативно-диспетчерское управление в электроэнергетике. Субъект, осуществляющий функции организации купли-продажи электрической энергии, является единственным участником рынка, предоставляющим подобные услуги. Многие цивилисты, в частности, С. А. Свирков, Ю. Ю. Захаров, неоднократно обращали внимание на то, что по отношению к другим участникам, организация наделена широкой сферой полномочий. Значительная часть норм, регулирующих обращение электрической энергии (мощности), отдана на усмотрение инфраструктурной организации. Это становится предпосылкой необоснованного ограничения прав других участников рынка электрической энергии. Так как, не смотря на фактические экономические характеристики, деятель-

ность, направленная на организацию коммерческой инфраструктуры рынка, не отнесена законодательством к категории монопольной.

**В части 2.2 § 2 главы 2 «Договор об оказании услуг по оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике»** исследованы его основные правовые особенности, сформулировано его определение. Направленность правового регулирования деятельности по ОДУ предопределена тем, что она производится в общегосударственных целях, отнесена законом к осуществляемой в условиях естественной монополии.

В работе содержится определение соглашения, квалификация его как консенсуального, возмездного и двустороннего. В диссертационном исследовании отмечено, что преобладающей тенденцией в юридической литературе является его отнесение к виду договора об оказании услуг (О. А. Городов, А. Д. Жанэ). Другой точки зрения придерживается С. А. Свирков, относя деятельность по ОДУ к особому роду организационной деятельности, осуществляемой посредством централизованной выдачи диспетчерских команд. В диссертации возражение против данного мнения аргументируется тем, что место организационных обязательств невозможно определить в рамках современной системы гражданско-правовых авторов. Некоторые ученые придают понятию «организационный договор» содержательно иное значение, фактически приравненное к понятию «рамочный» договор.

Принимая во внимание публичные цели изучаемого договора, автор считает целесообразным нормативное установление его существенных условий. Цена естественно-монопольных услуг по ОДУ подлежит государственному регулированию посредством установления тарифов, потребителям гарантируется недискриминационный доступ к услугам по ОДУ. Договору свойственен признак обязательности его заключения для двух сторон. Не смотря на тот факт, что соглашение не именуется Законом Об электроэнергетике публичным, ряд исследователей справедливо относит его к категории публичных.



**В § 3 части второй главы 2 «Договор о присоединении к торговой системе оптового рынка электрической энергии»** рассмотрены особенности нормативного оформления деятельности, направленной на организацию купли-продажи электрической энергии. Договор о присоединении к торговой системе оптового рынка электрической энергии (мощности) является одним из наиболее значимых гражданско-правовых соглашений отечественного энергорынка. В тексте работы предложено авторское определение договора. Стандартная форма соглашения утверждена решением наблюдательного совета инфраструктурной организации, заключение юридическим лицом договора и вступление в члены совета рынка является необходимым этапом получения статуса субъекта оптового рынка. Важной особенностью соглашения является то, что приложениями к соглашению являются стандартные формы иных договоров, составляющих организованную систему договоров оптового рынка.

В работе предложено определение договора, его юридическая природа квалифицирована как консенсуальный, возмездный и двусторонний. Автор констатирует, что предмет соглашения законодательством не определен и выявляется только путем сопоставления отдельных норм. В. В. Витрянским предложено осуществлять регулирование отношений субъектов оптового рынка по модели договора о совместной деятельности (глава 55 ГК РФ). Современное право выбрало путь регулирования взаимоотношений субъектов оптового рынка на основе договора об оказании услуг.

Закон не относит договор о присоединении к торговой системе к категории договоров, обязательных для заключения. По результатам анализа законодательства большинство авторов приходит к обоснованному выводу о том, что соглашение является договором присоединения (ст. 428 ГК РФ). Подобная правовая квалификация подтверждается решениями арбитражных судов. Существенные условия договора установлены нормативными правовыми актами. Цена услуг коммерческого оператора подлежит государственному регулированию, на деятельность инфраструктурной

организации распространяется принцип недискриминационного доступа к услугам.

Недостатком закона является отсутствие нормы о праве заинтересованного лица обратиться в суд с требованием о понуждении к заключению договора. Деятельность совета рынка контролируется уполномоченным государственным органом, возможности осуществления контроля за деятельностью иных инфраструктурных организаций законодательством не предусмотрено.

**Глава 3 «Договоры, заключаемые в потенциально конкурентной сфере электроэнергетики Российской Федерации»** включает в себя два параграфа, состоящие из семи и трех частей соответственно. В § 1 главы 3 «Договоры, направленные на реализацию электрической энергии (мощности) на оптовом рынке» автором представлена система заключаемых участниками оптового рынка договоров, проведен анализ общих особенностей их нормативного регулирования. В тексте сформулированы общие признаки договоров, заключаемых в потенциально конкурентной сфере электроэнергетики, свойственные всем соглашениям данной группы.

В части 1.1 § 1 главы 3 «Общие принципы организации оптового рынка электрической энергии (мощности)» рассмотрены основы правового регулирования оборота энергии на оптовом рынке, на котором действует организованная система договоров. Участники ОРЭМ свободны в выборе порядка реализации энергии, в том числе купли-продажи электрической энергии по результатам отбора ценовых заявок покупателей и продавцов, через систему договоров купли-продажи электрической энергии (мощности) или посредством иного способа.

Общее понятие договора купли-продажи, содержащееся в Законе Об электроэнергетике, объединяет все разновидности соглашения, условия которого существенно различаются для оптового и розничных рынков. Автор отмечает, что вопрос о правовой природе договора купли-продажи электрической энергии относится к числу наиболее спорных. Диссертант

соглашается с профессором В. В. Витрянским: в том виде, как договор купли-продажи в настоящее время урегулирован в Гражданском кодексе РФ, он не предназначен для регулирования отношений, связанных с реализацией (приобретением) электрической энергии. Федеральным законом от 26 марта 2003 г. № 37-ФЗ в текст статьи 539 Гражданского кодекса РФ был внесен пункт 4, установивший приоритет специального законодательства. Договор купли-продажи электрической энергии (равно как и договор снабжения электрической энергией) не подпадает в сферу регулирования § 6 главы 30 Гражданского кодекса РФ.

Проблематика становления энергетического права как подотрасли гражданского права исследована профессором В. Ф. Яковлевым, П. Г. Лахно, В. Ф. Попондопуло, С. С. Селиверстовым, К. А. Чуйченко, некоторыми другими авторами. Автор присоединяется к мнению о том, что на современном этапе имеется достаточно предпосылок для обособления энергетического права в рамках гражданского права и создания в будущем Энергетического кодекса.

Автор формулирует вывод о том, что в результате изменений электроэнергетического законодательства в гражданском праве сформировался институт норм, призванный регулировать отношения по реализации энергии. – договор купли-продажи энергии. Данное положение основано на преобладающей в современной юридической науке более широком, нежели только электроэнергия, толковании энергии как особого объекта гражданско-правовых отношений. Применительно к сфере электроэнергетики, диссертантом предложено различать в рамках договора о купле-продаже энергии, соглашение, направленное на реализацию электрической энергии, и договор о купле-продаже мощности. Единство отношений, направленных на реализацию электроэнергии и мощности, предопределено, прежде всего, спецификой энергии как объекта правоотношений. Помимо этого, безотносительно к сфере, в которой заключается соглашение, идентичны основные права и обязанности его сторон.

Системный анализ законодательства позволяет определить правовую природу договора купли-продажи энергии как самостоятельный вид договора купли-продажи. Соглашение является консенсуальным, возмездным и двусторонним. В рамках договора о купле-продаже энергии различается соглашение, направленное на реализацию электрической энергии, и договор о купле-продаже мощности. В сфере электроэнергетики новая форма может быть задействована участниками и оптового, и розничных рынков электроэнергетики. Специфика каждой разновидности договора зависит от его предмета, области, в которой заключается соглашение (оптовый рынок или розничные рынки), сектора оптового рынка, субъектного состава, порядка определения объема и цены продаваемой энергии и других критериев.

Несмотря на то, что отношения, направленные на куплю-продажу электрической энергии составляют только часть отношений по энергообеспечению, квалифицирующие признаки договора, направленного на снабжение электрической энергией, не позволяют объединить его в родовой договор купли-продажи энергии. Кроме того, как подробно исследовано в работе, необходимо разграничивать отношения по снабжению электрической энергией, и отношения по снабжению другими ресурсами (тепловой энергией, водой и другими товарами).

**В частях 1.1 – 1.5 § 1 главы 3** автором рассмотрены основные аспекты договоров купли-продажи, оформляемых на оптовом рынке электрической энергии (мощности). В обновленной модели система соглашений, направленных на реализацию энергии, включает в себя: регулируемый договор купли-продажи электрической энергии, свободный договор купли-продажи электрической энергии, договор купли-продажи электрической энергии по равновесной цене, договор купли-продажи отклонений, договор купли-продажи мощности. Соглашения являются консенсуальными, возмездными и двусторонними. Правовая природа отдельных соглашений определена как разновидность договора купли-продажи энергии.

Существенным условием договора купли-продажи является его предмет – электрическая энергия. Автор приводит указание на квалифицирующие особенности отдельных видов соглашений. Это порядок определения объема и цены энергии, способ ее реализации, другие признаки. Стандартные формы соглашений являются приложениями к договору о присоединении к торговой системе оптового рынка, в отношении участвуют совет рынка и коммерческий оператор. На инфраструктурные субъекты возлагаются функции по организации финансовых расчетов и системы гарантий на оптовом рынке. Унифицированной стороной по сделкам является специализированная организация, осуществляющая право продажи и покупки энергии на основании договоров комиссии.

Диссертант подчеркивает, что ограничение принципа свободы предпринимательских отношений в сфере оптового рынка возможно только в случаях и в порядке, предусмотренных законом (например, при наступлении обстоятельств, предусмотренных статьей 27 Закона Об электроэнергетике).

**В части 1.6 § 1 главы 3 «Договор купли-продажи мощности»** констатируется, что для юридической науки категория мощности является новшеством. Принимая во внимание то, что фактическая реализация мощности невозможна без потребления электрической энергии, автор соглашается с тем, что рассматриваемый вид товара является «юридической фикцией», рынок мощности произведен от рынка электрической энергии.

Нормативными правовыми актами мощность отнесена к особой разновидности вещи. Между тем, очевидна некая двойственность юридической природы данного объекта гражданских правоотношений. Так как обязательство в поставке мощности заключается в обеспечении надлежащих параметров генерирующего оборудования и в поддержании генерирующего оборудования в состоянии готовности к выработке электрической энергии.

Автор проводит сопоставление мощности с иными видами объектов гражданских прав, замечает ее сходство с правовой сущностью «бестелесных вещей». Данная категория является одной из теорий юридической

науки, не получившей законодательного оформления. К видам объектов гражданских прав, обладающих «нематериальной» сущностью, относятся, например, безналичные денежные средства, бездокументарные ценные бумаги, инвестиционные паи паевых инвестиционных фондов. Равно как и для сферы обращения финансовых инструментов, созданная мыслительная конструкция мощности позволила осуществлять ее оборот на оптовом рынке, в том числе путем заключения биржевых сделок купли-продажи. Порядок обращения на организованном рынке производных финансовых инструментов установлен специальным законодательством. По мнению автора, основные правовые характеристики договора купли-продажи мощности совпадают с признаками договора, являющегося производным финансовым инструментом, базисным активом которого является биржевой товар.

В работе отмечено, что доля либерализации рынка мощности приравнена к доле свободного рынка электроэнергии. До момента запуска долгосрочного рынка мощности механизмами приобретения мощности являются: конкурентный отбор мощности, свободные двусторонние договоры с поставщиками (в отношении прошедшей конкурентный отбор мощности), договоры о предоставлении мощности на оптовый рынок. В работе содержится понятие договора купли-продажи мощности, правовую природу которого можно определить как разновидность договора купли-продажи энергии. Соглашение относится к числу консенсуальных, возмездных и двусторонних.

Смешанным договором является договор о предоставлении мощности на оптовый рынок, экономическая сущность которого заключается в исполнении новым собственником инвестиционной программы по строительству (модернизации) и вводу в эксплуатацию новых энергомощностей. Договор отнесен к категории консенсуальных, возмездных и двусторонних.

**В части 1.7 § 1 Главы 3 «Договор комиссии на покупку (продажу) электрической энергии»** изучены правовые особенности данного соглашения, заключаемого участниками оптового рынка с унифицирован-

ной стороной по сделкам, предложено его определение. Договор является консенсуальным, возмездным и двусторонним, заключается во всех секторах оптового рынка. Правовая природа рассматриваемого соглашения схожа с договором комиссии, предусмотренным главой 51 Гражданского кодекса РФ. Однако, по мнению автора, ряд особенностей договора (порядок формирования условий договора об объеме и цене энергии, передаваемой на комиссию или покупаемой посредством комиссионной сделки) позволяет характеризовать его как смешанный.

**В § 2 главы 3 «Договоры, направленные на реализацию электрической энергии на розничных рынках»** отображена система соглашений, оформляемых субъектами розничных рынков. **В части 2.1 § 2 главы 3 «Общие принципы организации розничных рынков электрической энергии»** представлены основы правового регулирования оборота электроэнергии на розничных рынках, свободных и конкурентных. В розничной сфере в наибольшей степени реализован принцип свободы договора, системы обязательных для заключения договоров законом не предусмотрено, участникам предоставлено право заключить смешанный договор и право выбора контрагента по договору.

Ограничения действуют для одного субъекта – гарантирующего поставщика. Для соглашения, заключаемого с ним, установлен правовой режим публичного договора, что представляется автору оправданным. Система гарантированной поставки призвана обеспечить защиту интересов, прежде всего, граждан-потребителей электрической энергии.

**В части 2.2 § 2 главы 3 «Договор купли-продажи (поставки) электрической энергии»** сформулировано положение о том, что данное соглашение является одной из новых договорных форм, применяемых при реализации электрической энергии на розничных рынках. Вследствие отдельных квалифицирующих особенностей, в сфере розничных рынков данное соглашение применяется реже, чем договор энергоснабжения. Преобладающая часть норм права посвящена регулированию отношений купли-продажи, возникающих между гарантирующим поставщиком и потре-

бителем. Из предмета договора исключены отношения, связанные с оперативно-диспетчерским управлением и передачей электрической энергии по сетям. Покупатель вправе урегулировать данные отношения самостоятельно либо поручить исполнение данных обязанностей гарантирующему поставщику.

В отличие от иных субъектов электроэнергетики, гарантирующий поставщик имеет право совмещать куплю-продажу электрической энергии и передачу электрической энергии по сетям. В случае заключения договора купли-продажи с поставщиком, не имеющим статуса гарантирующего поставщика, в обязанности продавца могут включаться действия по урегулированию отношений по оперативно-диспетчерскому управлению и об оказании услуг по передаче электрической энергии с иными субъектами электроэнергетики. Однако в последнем случае оказание данных услуг осуществляется не продавцом энергии, а специализированными организациями.

Автор считает, что правовые характеристики договора купли-продажи электрической энергии позволяют отнести его к разновидности договора купли-продажи энергии. Договор является консенсуальным, возмездным и двусторонним. Существенным условием изучаемого соглашения является его предмет – электрическая энергия. В работе отмечено, что специфические характеристики электроэнергии как особого объекта гражданских прав были подробно изучены Б. М. Сейнаровым. Цена электрической энергии не отнесена законом к существенным условиям договора. Диссертант указывает на то, что система ценообразования, предусмотренная Правилами РРЭМ, применяется до момента окончания периода реформирования. После 1 января 2011 года, согласно правовой позиции Высшего арбитражного суда РФ, содержащейся в Решении от 18 декабря 2008 года по делу № 13093/08, должен быть принят отдельный нормативный правовой акт. После запуска в полном объеме либерализованного розничного рынка государственному регулированию будет подлежать сбытовая надбавка гарантирующего поставщика.



**В части 2.3 § 2 главы 3 «Договор энергоснабжения»** рассмотрены основные аспекты его правового регулирования, констатируется, что в новой системе соглашений его правовая природа и место изменились.

Легальное определение договора содержится в законодательстве только для случая, когда на стороне продавца электрической энергии действует гарантирующий поставщик. Договор является консенсуальным, возмездным и двусторонним. Автором диссертационной работы рассмотрены его квалифицирующие признаки. Предмет договора снабжения электроэнергией характеризуется как смешанный, включает в себя действия по купле-продаже (поставке) электрической энергии, действия по оказанию услуг по передаче электрической энергии и иных услуг, связанных с процессом энергообеспечения. Автор отмечает, что основное содержание прав и обязанностей сторон составляют действия, направленные на реализацию электрической энергии. Данное распределение объема обязательств обусловлено запретом на совмещение деятельности в естественно-монопольной и потенциально конкурентной сферах электроэнергетики.

Обязательным признаком договора энергоснабжения является заключение потребителем соглашения для удовлетворения собственных производственных и (или) бытовых нужд. Необходимость данного условия выявлена автором по результатам сравнительного анализа законодательства и судебной практики. Практика Высшего арбитражного суда РФ подтверждает выводы судов нижестоящих инстанций о том, что в случае наличия цели приобретения энергии для ее последующей перепродажи третьим лицам, участниками должна быть применена форма договора купли-продажи.

По мнению автора, критерий присоединения либо отсутствия присоединения сети к энергоустановке потребителя не рассматривается в качестве признака, ограничивающего изучаемый договор от смежных форм. Законом Об электроэнергетике обязанность поставщика по подаче электроэнергии через присоединенную сеть не отнесена к числу обязательных

условий договора энергоснабжения. Субъектный состав договора также более не рассматривается в качестве квалифицирующего признака.

Правовую природу договора снабжения электрической энергией диссертант определяет как отдельный вид договора купли-продажи. Соглашение, оформляемое с гарантирующим поставщиком, отнесено законом к числу публичных. Автор замечает, что изменение правового регулирования привело к модификации решения проблемы субабонентских электрических связей.

В **заключении** подводятся итоги исследования, сформулированы основные выводы, имеющие теоретическое и практическое значение.

**По теме диссертационного исследования опубликованы следующие работы:**

**Публикации в изданиях, рекомендованных ВАК Министерства образования и науки Российской Федерации:**

1. Гончарова Е. В. Договор энергоснабжения в системе гражданско-правовых договоров // Право и политика. – 2009 г. – № 3. – С. 673 – 679

2. Гончарова Е. В. Классификация договоров рынка электрической энергии России // Право и политика. – 2009 г. – № 4. – С. 806 – 812

**В иных изданиях:**

1. Гончарова Е. В. Структура договорных отношений на энергетическом рынке Российской Федерации // Сборник материалов Международной научной ассамблеи «Государственное управление в XXI веке: Актуальные проблемы» V Международного научного форума РАГС – СЗАГС. – С.-Пб., 2007 г. – С. 213 – 219

2. Гончарова Е. В. Участие иностранных инвесторов в уставном капитале коммерческих организаций России // Вестник Российской академии государственной службы при Президенте РФ. – 2007 г. – № 4.

*Автореферат*

*Диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук*

*Гончаровой Елизаветы Викторовны*

*Тема диссертационного исследования*

*«Система договоров в сфере электроэнергетики России»*

*Научный руководитель*

*Зайцев Владимир Васильевич, доктор юридических наук, профессор*

*Изготовление оригинал-макета:*

*Гончарова Елизавета Викторовна*

*Подписано в печать 26. 05. 2010 г. Тираж 80 экз.*

*Усл. п. л. 1,4*

*Российская академия государственной службы при Президенте Российской Федерации*

*Отпечатано ОПМТ РАГС. Заказ № 237*

*119606, г. Москва, пр-т Вернадского, д. 84*

10 ~